

BELGISCHE SENAAAT SENAT DE BELGIQUE

ZITTING 1959-1960

24 MEI 1960

Voorstel van wet ter aanvulling
van de bepalingen over de ascendentenverdeling.

TOELICHTING

DAMES EN HEREN,

De ascendentenverdeling wordt algemeen beschouwd als een nuttige familiale instelling.

Zij komt voor in twee vormen : de schenking en het testament. Beide geraken in onbruik.

A. — 1° De schenkingsvorm is met vele gevaren bedreigd. Vooreerst is er de inkorting. Wegens de langere afstand die tussen de akte-datum en het overlijden van de langstlevende der schenkers liggen kan, zijn waardewisselingen der schenkingsgoederen mogelijk, die hierdoor grote onderlinge verschillen gaan vertonen. Het beschikbare gedeelte wordt veelal overschreden, zodat de inkorting der schenking volgen kan. Dit gevaar houdt verband met de grondvereisten die voor de schenking worden gesteld (art. 1076 en 920 B.W.).

De ascendentenverdeling is tweeslachtig. Zij is een schenking maar tegelijk ook een verdeling. Wegens haar karakter van verdeling wordt ze bedreigd met een tweede gevaar, namelijk : de benadeling met een vierde (art. 1079 B.W.).

Hier is de sanctie nog scherper dan in de gewone benadelingsgevallen. In plaats van de aanvulling van het tekort, komt er de nietigheid van de verdeling. Een bepaalde rechtspraak vergroot nog het risico, vermits de benadeling slechts bij het overlijden van de langstlevende wordt nagekend.

2° Wegens bovenstaande risico's heeft de notariële praktijk de ascendentenverdeling-schenking uiteengetrokken in twee opeenvolgende akten. De

SESSION DE 1959-1960

24 MAI 1960

Proposition de loi complétant les dispositions
relatives au partage d'ascendants.

DEVELOPPEMENTS

MESDAMES, MESSIEURS,

Le partage d'ascendants est généralement considéré comme une institution familiale utile.

Il se présente sous deux formes : la donation et le testament. L'une et l'autre tombent en désuétude.

A. — 1° La forme de la donation comporte de nombreux dangers. Tout d'abord, il y a le danger de réduction. Comme un long délai peut s'écouler entre la date de l'acte et le décès du survivant des donateurs, la valeur des biens faisant l'objet de la donation est susceptible de modifications, qui peuvent provoquer des différences sensibles. La portion disponible est très souvent excédée, de sorte que la donation sera réduite. Ce danger provient des règles de fond prescrites pour les donations (art. 1076 et 920 C.C.).

Le partage d'ascendants a un caractère hybride. Il est à la fois une donation et un partage. A cause de son caractère de partage, un second danger le menace : la rescision pour lésion de plus du quart (art. 1079 C.C.).

En l'occurrence, cette sanction est plus sévère que dans les cas ordinaires de lésion. Au lieu de compléter la part insuffisante, on annule le partage. Certaine jurisprudence augmente encore les risques de l'opération en décidant que la lésion ne sera calculée qu'au moment du décès du survivant.

2° A cause des dangers indiqués ci-dessus, la pratique notariale a scindé le partage d'ascendants en deux actes successifs. Le premier com-

eerste bevat een schenking van de goederen aan alle kinderen gezamenlijk (en meestal gelijkelijk), waarna diezelfde kinderen in een tweede akte onderling tot verdeling overgaan, de voorwaarden door de schenkers bedongen hierbij overnemende (voorbehoud van vruchtgebruik, lijfrente, onderhoudsverbintenis e.a.). Door de schenking te verichten aan alle kinderen in onverdeeldheid ontwijkt men de inkorting. Blijft alleen de benadeling over.

Ten einde elke onduidelijke interpretatie te vermijden, ware het beter uitdrukkelijk te bepalen dat de schatting moet gebeuren op de verdelingsdag.

3° Uit de voorbereidende werken kan bewezen worden dat de wetgever alleen heeft verwezen naar de grondvereisten der schenking (w.o. de herschatting en de inkorting), omdat hij het onwederroepelijk karakter der ascendentenverdeling heeft willen beklemtonen en om de nadelige combinatie van de ascendentenverdeling met voorafgaande bevoordelingen te beletten (Locré, 5^e boek, II^e deel, XV, n^{rs} 78 en 79, en XVI, n^o 24).

Het is goed dit duidelijk in de teksten vast te leggen, en aan het hoofdzakelijke verdelingskarakter de voorkeur te geven. Dit hadden de ontwerpers van het Burgerlijk Wetboek met de ascendentenverdeling bedoeld, maar onvolledig omschreven, namelijk de « anticipatieve erfenisverdeling ».

4° Wanneer de kinderen het familievermogen na het overlijden der ouders verdelen, kunnen ze daartoe overgaan, zelfs al zijn er mededeelhebbers afwezig, wederspanning of onbekwaam.

Er bestaat geen voorname reden om bij een anticipatieve verdeling anders te handelen. De beoefenaars der rechtspraktijk weten dat precies in deze gevallen de ascendentenverdeling dubbel nuttig is.

Blijkens de voorbereidende werken (ibid.) hadden de ontwerpers van het Burgerlijk Wetboek alleen het geval voor ogen waarbij een van de kinderen moedwillig of uit nalatigheid werd vergeten, waarna begripelijkerwijze de nietigheid (onbestaanbaarheid) volgde (art. 1078 B.W.).

De hypothese, waarbij alle kinderen zonder uitzondering werden opgeroepen om mede te werken aan de verdeling, werd niet overwogen. Het is nuttig maatregelen te voorzien, om afwezig, wederspanningen of onbekwamen mede in de ascendentenverdeling te betrekken, én om te beletten dat ze benadeeld zouden worden. Men moet daartoe waarborgen voorzien, namelijk een voor-

porte une donation des biens à tous les enfants conjointement (et, dans la plupart des cas, par parts égales); ensuite, ces mêmes enfants procèdent dans un deuxième acte au partage des biens entre eux, en reprenant les conditions stipulées par les donateurs (réserve d'usufruit, rente viagère, entretien, etc.). La donation faite en indivision à tous les enfants concurremment permet d'échapper à la réduction. Dans ce cas, seule la lésion reste à craindre.

Afin d'éviter toute interprétation imprécise, il serait préférable de prévoir en termes exprès que l'estimation doit avoir lieu au jour du partage.

3° Il résulte des travaux préparatoires que si le législateur ne s'est référé qu'aux règles de fond de la donation (notamment la réévaluation et la réduction), c'est uniquement parce qu'il a voulu insister sur le caractère irrévocable du partage d'ascendants et faire obstacle à la combinaison préjudiciable du partage d'ascendants avec l'octroi d'avantages préciputaires (Locré, Livre V, 2^{me} partie, XV, n^{os} 78 et 79, et XVI, n^o 24).

Il est bon de préciser ce point dans les textes et de faire prévaloir le caractère de partage qui est essentiel. Les auteurs du Code civil entendaient d'ailleurs par partage d'ascendants, un « partage d'héritage anticipatif », mais leur définition était incomplète.

4° Lorsque les enfants partagent le patrimoine familial après le décès des parents, ils peuvent le faire alors même que les copartageants seraient absents, récalcitrants ou incapables.

Il n'existe aucun motif important d'agir autrement lors du partage anticipatif. Les praticiens du droit savent que c'est précisément dans ces cas que le partage d'ascendants est doublement utile.

Il ressort des travaux préparatoires (ibid.) que les auteurs du Code civil n'ont envisagé que le cas où l'un des enfants serait omis volontairement ou par négligence, ce qui, en vertu de l'article 1078 du Code civil, entraîne évidemment la nullité (inexistence).

L'hypothèse où tous les enfants sans exception seraient appelés à participer au partage n'a pas été envisagée. Il est utile de prévoir des mesures afin d'intéresser au partage d'ascendants les absents, les récalcitrants ou les incapables et d'éviter qu'ils ne soient désavantagés. Il importe à cet effet de prévoir des garanties, notamment une évaluation de contrôle préalable faite par le

afgaande controleschatting en nazicht vanwege de rechter, zoals dit in de vlotte procedure voor de verdeling in natura met minderjarigen door de wet van 12 juni 1816 (art. 9) is beschreven.

B. — De testamentaire ascendentenverdeling geraakte vooral in onbruik wegens de uiteenlopende gevolgen van twee afzonderlijke testamente, die achtereenvolgens in werking treden en wegens het gemis aan duidelijk statuut van de testamentsgoederen gedurende de tussenliggende periode :

1° De periode volgende op het overlijden van de eerststervende erflater wordt best omschreven als een voortzetting van de ontstane onverdeeldheid, waarbij het beheer aan de langstlevende wordt toevertrouwd. Dit komt trouwens overeen met een hardnekkig-voortlevend gewoonterecht, waarbij het feitelijke vruchtgebruik door de overlevende der ouders wordt uitgeoefend (bij ascendentenverdeling-schenking wordt eveneens het vruchtgebruik over alle schenkingsgoederen meestal aan de langstlevende voorbehouden).

Bij het overlijden van deze laatste komen alle bepalingen van het conjunctieve testament in werking.

2° Alleen het conjunctieve testament kan een welgekomen oplossing bieden voor deze vorm van ascendentenverdeling.

Dit was reeds de mening van J. de Maleville (*Analyse raisonnée de la discussion du Code civil au Conseil d'Etat*, boek II, art. 1075, bl. 519 en volg. — Uitgave 1805) :

- a) Tot grotere nauwkeurigheid en waarborg wordt best alleen de notariële vorm van het conjunctieve testament voorgeschreven (art. 971 en volg. B.W.);
- b) Een eenzijdige herroeping van het conjunctieve testament kan steeds gebeuren, zowel tijdens het leven als na het overlijden van een der erflaters. Dat het hierdoor volledig vervalt, is het gevolg van het overeenkomstelijk-samenwerkende karakter hiervan.

Natuurlijk moet ook het einde van het vruchtgebruik uit de herroeping volgen.

R. VANDEKERCKHOVE.

juge, en suivant la procédure imposée en matière de partage en nature où sont impliqués des mineurs d'âge (art. 9 de la loi du 12 juin 1816).

B. — L'abandon du partage d'ascendants testamentaire est dû surtout aux conséquences divergentes qui résultent de deux testaments distincts entrant en vigueur l'un après l'autre, et à l'absence d'un statut précis applicable aux biens testamentaires au cours de la période intermédiaire :

1° La période qui suit le décès du testateur prémourant peut être considéré comme la continuation de l'indivision, la gestion étant confiée au conjoint survivant. Cette définition est d'ailleurs conforme à une règle tenace de droit coutumier en vertu de laquelle l'usufruit est en fait exercé par le parent survivant (en cas de partage d'ascendants-donation, l'usufruit de tous les biens faisant l'objet de la donation est, dans la plupart des cas, également réservé au survivant).

Au moment du décès de ce dernier, toutes les dispositions du testament conjonctif entreront en vigueur.

2° Seul le testament conjonctif peut offrir une solution heureuse pour cette forme de partage d'ascendants.

C'était d'ailleurs déjà l'opinion de J. de Maleville (*Analyse raisonnée de la discussion du Code civil au Conseil d'Etat*, Livre II, art. 1075, page 519 et ss. — Edition 1805).

- a) Si l'on veut obtenir le maximum de précisions et de garanties, il est préférable d'imposer la forme notariée pour la rédaction du testament conjonctif (art. 971 et ss. C.C.) ;
- b) Un testament conjonctif peut, en tout état de cause, être révoqué unilatéralement, aussi bien du vivant qu'après le décès de l'un des testateurs. Dès lors, le testament deviendra caduc pour le tout conformément à son caractère conventionnel et de coopération mutuelle des ascendants.

Il est évident que la révocation du testament entraîne la fin de l'usufruit.

**Voorstel van wet ter aanvulling
van de bepalingen over de ascendentenverdeling.**

Enig Artikel.

De artikelen 1076, 1077, 1078, 1079 en 1080 van het Burgerlijk Wetboek worden gewijzigd als volgt :

Artikel 1076 wordt gewijzigd als volgt :

« De ascendentenverdeling kan gedaan worden bij akte onder de levenden of bij akte van uiterste wil. Indien ze gedaan wordt bij akte onder de levenden, moet ze de vormen en voorwaarden die voorgeschreven zijn ten aanzien van de schenkingen in acht nemen.

» Wordt ze gedaan bij akte van uiterste wil, dan moet ze de vormen, voorwaarden en regelen, die voorgeschreven zijn ten aanzien van de testamenten volgen. »

Artikel 1077 wordt gewijzigd als volgt :

« De verdeling bij akte onder de levenden mag enkel de tegenwoordige goederen betreffen.

» Indien niet alle goederen die de bloedverwant in de opgaande linie op de dag van zijn overlijden nalaat, in de verdeling begrepen zijn, worden de er niet inbegrepen goederen verdeeld overeenkomstig de wet. »

Artikel 1078 wordt aangevuld met een tweede lid luidende :

« Nochtans, indien er afwezige, wederspannige of onbekwame deelhebbers voorkomen, is de verdeling geldig mits er gehandeld werd zoals voorgeschreven in artikel 9 van de wet van 12 juni 1816. »

Artikel 1079 wordt gewijzigd als volgt :

« De verdeling gedaan door de bloedverwant in de opgaande linie, kan bestreden worden uit hoofde van benadeling voor meer dan één vierde ; voor de berekening van dit vierde moeten de goederen die het voorwerp uitmaakten van voorafgaande kosteloze beschikkingen verricht in voordeel van een of meer deelhebbers, eveneens geschat worden volgens hun staat en waarde op de verdelingsdag en aan de verdelingsmassa toegevoegd worden. »

Artikel 1080 wordt het tweede lid van artikel 1079.

Artikel 1080 wordt vervangen als volgt :

« De verdeling kan gedaan worden bij conjunctief testament der erflaters, met inachtneming

**Proposition de loi complétant les dispositions
relatives au partage d'ascendants.**

Article Unique.

Les articles 1076, 1077, 1078, 1079 et 1080 du Code civil sont modifiés comme suit :

L'article 1076 est remplacé par la disposition suivante :

« Le partage d'ascendants pourra être fait par acte entre-vifs ou testamentaire. S'il est fait par acte entre-vifs, les formalités et conditions prescrites pour les donations entre-vifs devront être respectées.

» S'il est fait par acte testamentaire, les formes, conditions et règles prescrites pour les testaments devront être respectées. »

L'article 1077 est modifié comme suit :

« Le partage par acte entre-vifs ne pourra avoir pour objet que les biens présents.

» Si tous les biens que l'ascendant laissera au jour de son décès n'ont pas été compris dans le partage, ceux de ces biens qui n'y auront pas été compris seront partagés conformément à la loi. »

L'article 1078 est complété par un second alinéa libellé comme suit :

« Toutefois, s'il y a des copartageants absents, récalcitrants ou incapables, le partage sera valable à condition que les prescriptions de l'article 9 de la loi du 12 juin 1816 aient été respectées. »

L'article 1079 est modifié comme suit :

« Le partage fait par l'ascendant pourra être attaqué pour cause de lésion de plus du quart ; pour le calcul de ce quart, les biens ayant fait l'objet de dispositions par préciput au profit d'un ou de plusieurs copartagés, devront également être estimés d'après leur état et leur valeur au jour du partage et ajoutés à la masse à partager. »

L'article 1080 devient le second alinéa de l'article 1079.

L'article 1080 est remplacé par le texte suivant :

« Le partage pourra être fait par un testament conjonctif des testateurs pourvu que soient res-

der vormen, voorwaarden en regelen voorgeschreven voor de testamenten bij openbare akte.

» Dit conjunctief testament kan steeds door één der erflaters herroepen worden, met inachtneming van dezelfde vormen.

» Na overlijden van de eerststervende der erflaters wordt de verdeling voor onbepaalde tijd uitgesteld, zolang dit testament niet wordt herroepen of een der erflaters leeft. Alle testamentaire goederen vallen aan deze laatste in vruchtgebruik toe. »

R. VANDEKERCKHOVE.
R. ANCOT.

pectées les formes, conditions et règles prescrites pour les testaments par acte public.

» Ce testament conjonctif pourra toujours être révoqué par l'un des testateurs, à condition de respecter ces mêmes formes.

» Après le décès du testateur prémourant, le partage sera remis pour une période indéterminée tant que ce testament ne sera pas révoqué ou que l'un des testateurs sera en vie. Tous les biens testamentaires reviendront en usufruit à ce dernier. »